

学校编码: 10384
学号: X2006120111

分类号 _____ 密级 _____
UDC _____

论我国民事执行参与分配制度

张俊锋

指导教师姓名: 钟瑞栋副教授

厦门大学

厦门大学

硕士学位论文

论我国民事执行参与分配制度

Study on the Perfection of the Civil Execution
Participation in the Distribution system

张俊锋

指导教师姓名: 钟瑞栋副教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2011 年 11 月

论文答辩时间: 2011 年 月

学位授予日期: 2011 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2010 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ☒ ） 1.经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 2013 年 12 月 1 日解密，解密后适用上述授权。

（ ☒ ） 2.不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

参与分配制度作为民事执行中的一项具体制度,在解决多债权人的债权兑现上发挥着重要的作用,能够体现出民事执行程序的效率价值。世界上许多国家均规定了参与分配制度,而我国现行民事诉讼法对参与分配制度没有明文规定,仅在最高人民法院两个司法解释的数条相关内容中给予简单规定。通过对我国民事执行参与分配制度的概念、特征、功能、原则及我国启动参与分配程序的条件进行研究,发现现行参与分配制度不仅存在参与分配主体不明确、债务人的财产不足清偿全部债务的标准不确定等问题,说明我国现行参与分配制度不能满足实践的需要,因而有必要对我国参与分配制度进行改革。

本文除引言和结语以外共分三章,第一章就民事执行参与分配制度的内涵进行分析。这一章将从概念、法律特征、价值等方面对民事执行参与分配制度进行了简要介绍。第二章为我国参与分配制度的架构。这一章将从参与分配制度的主体、前提条件、程序等方面对我国的参与分配制度进行了评析。第三章为我国参与分配制度的立法缺陷及完善的建议。这一章将分为两个部分,首先分析参与分配制度在主体资格范围认定、参与分配制度前提条件的设置以及程序上的问题等,然后针对存在的问题,提出完善我国参与分配制度的建议。

关键词: 民事执行; 参与分配; 破产

Abstract

As a specific system of the civil execution, participation in the distribution system plays an important role in the settlement of the creditor's claim, which reflects the efficiency of the civil execution procedure. Many countries in the world stipulate the participation of the distribution system, but the current civil law on the distribution system in our country lacks of express provision, just give a simple requirement in some relevant contents of two judicial interpretations of the Supreme People's Court. By studying the concept, features, functions and the principle of China's civil execution participation in the distribution system and the conditions of the start of China's participation in the distribution process, many problems were found in the distribution system, including the problems of the main body participating in the distribution is uncertainty, the standard of the debtor can't pay for all the debt cannot be identified and so on. Therefore China's present participation in the distribution system can't meet the practical needs, it is necessary to reform China's participation in distribution system.

This paper is divided into three parts. We will illustrate the connotation of the civil execution participation in the distribution system in Chapter I. The concept, legal feature and value of this system will be given in this Chapter. We will introduce the structure of this system in Chapter II. We will analyze the main body, implementation condition and procedure of this system in this Chapter. We will analyze the defects of this system and give some suggestions to improve this system in Chapter III. This Chapter will be divided into two parts which includes defects of this system and suggestions of this system.

Keywords: civil execution, participation in the distribution system, bankrupt

目 录

引 言	1
第一章 民事执行参与分配制度内涵	2
第一节 民事执行参与分配制度的概念及特征	2
一、民事执行参与分配制度的概念	2
二、民事执行参与分配制度的法律特征	3
第二节 民事执行参与分配制度的价值	4
第二章 我国民事执行参与分配制度的架构	6
第一节 我国民事执行参与分配制度的原则	6
第二节 我国民事执行参与分配的主体	7
一、已经取得执行依据的债权人	7
二、已经起诉的债权人	7
第三节 我国民事执行参与分配的条件	8
第四节 我国民事执行参与分配的程序	9
一、参与分配的申请	9
二、法院对参与分配申请的审查与处理	10
三、主持分配的法院	10
四、确定被执行人可供清偿财产的范围和参与分配债权的范围	10
五、支付分配金额	10
第三章 我国民事执行参与分配制度的缺陷及完善的建议	11
第一节 我国民事执行参与分配制度的缺陷	11
一、公正价值的偏离	11
二、效益价值实现的不彻底	12

第二节 我国民事执行参与分配制度的完善.....	13
一、破产能力范围扩大.....	13
二、参与分配制度的改革.....	15
结 语	20
参考文献	21
致谢	23

Contents

Preface	1
Chapter I The Connotation of Civil Execution Participation in the Distribution system	2
Subchapter I The Concept and Feature of Civil Execution Participation in the Distribution system	2
Section I The Concept of Civil Execution Participation in the Distribution system	2
Section II The Feature of Civil Execution Participation in the Distribution system	3
Subchapter II The Value of Civil Execution Participation in the Distribution system	4
Chapter II The Construction of Civil Execution Participation in the Distribution system	7
Subchapter I The Principle of Civil Execution Participation in the Distribution system	7
Subchapter II The Main Body of Civil Execution Participation in the Distribution system	8
Section I The Creditors who have got reasons for implementation	8
Section II The Creditors who have brought an action	8
Subchapter III The Condition of Civil Execution Participation in the Distribution system	9
Subchapter IV The Procedure of Civil Execution Participation in the Distribution system	10
Section I The Application for Civil Execution Participation in the Distribution system	10

Section II The Court's Checking of Application.....	11
Section III The Enforce Jurisdiction	11
Section IV The Confirmation the Scope of the Property which is applicable for Civil Execution Participation in the Distribution system	11
Section V The Distribution of the Applicable Property	11
Chapter III The Defects and Suggestions of Civil Execution Participation in the Distribution system	12
Subchapter I The Defects of Civil Execution Participation in the Distribution system	12
Section I The diverging of Justice Value.....	12
Section II The Deficiently Achieving of Efficiency Value	13
Subchapter II The Perfection of Civil Execution Participation in the Distribution system	14
Section I The Expansion of Bankruptcy Ability.....	14
Section II The Reformation of Civil Execution Participation in the Distribution system	16
Conclusions	21
References	22
Acknowledgments	23

引 言

参与分配制度是解决多个债权人对债务人的财产申请强制执行时，如何对债务人财产进行分配的问题的，它是民事执行制度的重要组成部分。市场经济社会中，各种经济联系错综复杂，当债务人财产不能清偿全部债务时，如何从程序法的角度保证各债权人能够享受法律的公平待遇，这是一个棘手的问题，而我国法律对此规定较为原则，司法实践中的问题比较多，各地法院具体操作不一，对许多具体问题的规定存在一些模糊、冲突之处，如现行参与分配制度不仅存在参与分配主体不明确、债务人的财产不足清偿全部债务的标准不确定等问题，使我国的参与分配制度存在不少疏漏及缺陷，这将影响其功能的发挥。因此，本文拟从民事执行参与分配的制度内涵、参与分配制度的架构入手，对参与分配的立法原则、分配主体资格的范围等问题进行研究，分析梳理我国民事参与分配的立法现状，完善参与分配制度的立法缺陷，以供对从事相关司法实践的同仁参考。

第一章 民事执行参与分配制度内涵

在现今经济状况下，市场交易主体关系日益复杂化，“多头债务”也即同一债务人对多个债权人负债的情况大量出现。在民事执行中，当债务人的财产不足以清偿所有债权人时，就需要一种制度以公平地清偿多个债权人的债务。^①在此种情况下，有破产制度和参与分配制度两种不同的解决方案，以平衡债务人与债权人之间的利益对抗以及多数债权人之间的利益冲突。破产制度仅适用于具有法人资格的企业^②，为了弥补有限破产主义在主体适用上的不足，最高人民法院以司法解释的形式先后在《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》（以下简称《适用意见》）、《关于人民法院执行工作若干问题的规定（试行）》（以下简称《执行规定》）中规定了我国的参与分配制度^③。

第一节 民事执行参与分配制度的概念及特征

一、民事执行参与分配制度的概念

参与分配制度的定义，根据法律规定的差异略有不同。我国台湾地区的学者依据台湾地区《强制执行法》的规定将其定义为，债权人依据金钱债券之执行名义，申请就债务人财产强制执行后，他债权人向执行法院请求就执行所得之金额，同受清偿之意思表示，谓之参与分配^④。

根据现行立法及私法解释的规定，参与分配制度是指已取得执行根据的债权人对不具有法人资格的被执行人的财产开始执行程序后，被执行人的其他已经取得执行根据或者已经起诉的债权人发现被执行人的财产不能清偿所有债权时，向人民法院申请就其债权平等受偿的制度。

有的法学教科书将其定义为，参与分配制度，是指被执行人为公民或其他组织，其全部财产或主要财产已被一个人民法院因执行确定金钱给付的生效法律文书而查封、扣押或冻结，无其他财产可供执行或者其他财产不足清偿全部债务的，

①刘鹏举，李风华. 论我国执行程序中的参与分配制度[J]. 山东审判, 2009, (06).

②马丽萍. 试论我国民事执行参与分配制度的完善[J]. 苏州大学, 2009, (03).

③赫卫民. 浅论执行程序中的参与分配制度[J]. 决策探索（下半月），2010, (11).

④ 张登科著.《强制执行法》[M]. 台湾文太有限公司, 1992:226.

在执行程序开始以后,被执行人的财产被执行完毕以前,对该被执行人已经取得金钱债权执行依据的其他债权人可以申请对该被执行人的财产参与执行程序,并将执行所得在各债权人中平均分配的一种执行制度^①。又有观点认为,参与分配制度是指对被执行人为公民或其他组织的财产损失,在以清偿金钱债权为目的的执行程序开始以后,在执行完毕前,该被执行人的其他已经取得金钱债权执行依据的债权人发现被执行人的财产不足以清偿所有债务的,向执行法院申请就执行所得获得公平清偿的制度^②。

笔者认为:我国台湾地区将参与分配制度作为解决金钱债权执行竞合的方式加以规定的,与我国参与分配制度概念的理解大致相同,只是在表述方式和详略方面存在差异^③,结合司法实践,可定义为:参与分配是指已经取得金钱债权执行名义的申请执行人,因被执行人的全部或主要财产已被其他具金钱给付内容的生效法律文书所查控,无其他财产可供执行或其他财产不足清偿全部债务的情况下,于被执行人的财产被执行完毕前,申请对被执行人的财产参与分配的一种财产分配制度。

二、民事执行参与分配制度的法律特征

参与分配制度的确立是为了弥补破产能力范围的不足,该制度具有以下特征:(1)制度价值具公平性。参与分配制度系为配合破产制度而设立,必然受破产制度首要价值的影响,即以公平地保护所有债权人为主要目的。如允许提起执行程序的债权人的债权受到清偿,而不允许其他特别是已经取得执行根据的债权人的债权受到清偿,必然会在各个债权人之间造成不公平、不平等。(2)参与主体具有限性。申请参与分配的主体只限于对被执行人已经取得执行根据或者已经起诉的债权人,没有起诉的债权人以及债权未到清偿期的债权人不得提出参与分配申请。同时被执行人只限于公民和其他组织。(3)分配客体范围的限定性。参与分配是被执行人的其他债权人就执行所得金额,申请公平受偿的制度,分配的客体限于对已采取强制执行措施的被执行财产拍卖、变卖后所得的金额,而不应包括被执行人的其他财产。(4)申请时间的有限制性。对于申请参与所

① 杨荣新主编.《民事诉讼法学》[M].中国政法大学出版社,1997:505

② 常怡.《民事诉讼法学》[M].中国政法大学出版社,2002:468.

③ 马丽萍.试论我国民事执行参与分配制度的完善[J].苏州大学,2009,(03).

分配的时间限制,大陆法系各国和台湾地区的规定略有不同,但有一点是相同的,申请参与分配的债权人必须在执行程序开始以后至执行所得移交债权人之前提出申请,既不能在执行程序开始以前也不能在执行程序进行到执行所得已经由法院移交债权人以后提出。^①

第二节 民事执行参与分配制度的价值

一、民事执行参与分配制度的公平价值

任何一种法律制度的确立与存在,都应有其存在的价值和意义,在现代法律体系中体现其必要的功能。不体现任何功能的法律制度如无根之木,是没有存在的基础的^②。债务人的财产是其所有债权人债权的总担保^③。所以,当一个债权人就债务人的财产向执行机关申请强制执行时,其他债权人应当有权要求就债务人的同一财产参加到执行程序中,以获得法律的平等保护。债权具有平等性,也就是说,对于同一债务人,先后发生数个债权时,不论债权成立的时间先后,其效力一律平等,没有优劣之分。这种债权的平等性是以“债务人以其全部财产作为其所有债权的一般担保”为基础。这是参与分配制度在实体法上的理论基础。自罗马法开始,参与分配制度作为实现债权人法律上平等保护的理想制度,而先后被不少国家或地区的民事诉讼法所确认,尽管不同的国家或地区对参与分配制度的规定不尽相同,但在被执行人的财产不能清偿各债权人的全部债务时,一般都允许其他债权人申请参与分配。我国民事执行参与分配亦在弥补我国破产制度不足的同时,在执行实践中体现其公平的价值。

我国现有相关司法解释对于参与分配启动条件的混乱表述,使得参与分配制度的制度功能模糊化。从1992年《适用意见》第297条、298条等具体表述来看,参与分配制度所要解决的时“债务人财产”不足以清偿“各债权人的全部债权(或所有债权)”情况的公平分配问题,其与破产(在债权清偿方面)所要解决的问题是一致的或者非常接近的;但从1998年《执行规定》第90条来看,参与分配所要解决的是“债务人财产中除已经被法院以执行措施控制的部分之外的部

①陈颖洲,王昌来.论民事执行程序中参与分配制度的缺陷及其完善[J].安徽纺织职业技术学院学报,2002,(02).

② 马丽萍.试论我国民事执行参与分配制度的完善[J].苏州大学,2009,(03).

③ 张登科,《强制执行法》[M].台湾文太有限公司,1992:226

分”不足以清偿“其他债权人的债权”，因此相关的“其他债权人”要求参加到分配权利人行列而就法院先已控制的债务人财产公平受偿的问题。也就是说，不论债务人的全部财产是否足以清偿其全部债务，只要某债权人不参加到已经被法院控制的债务人财产的分配程序中其就将得不到足额清偿，则该债权人有权通过参与分配获偿。显然，两种表述方式所代表的制度价值、立法意图是完全不同的；前者以公平为首要价值追求，解决所有债权人的公平受偿问题；后者以执行效率为首要价值追求，解决在部分债权人之间就债务人已知（被控）财产合理受偿问题^①。因此，我国的参与分配制度除了实现程序效率和保护债权人利益外，有了更深一层的立法考虑，即利用个别执行程序来解决公民、其他组织的不能清偿债务、资不抵债问题。如前所述，我国民事执行参与分配旨在弥补我国破产制度之不足。

二、民事执行参与分配制度的效率价值

法律价值一直被认为是核心问题，公认的法律价值包括公平和效率两项价值，而且是最重要的价值。公平与效率是存在矛盾的，在取得效率时，常常失去公平，公平往往以损害效率为代价。对于某一具体的法律制度，其追求的首要价值目标要由不同的历史时期的不同任务来决定。效率和公正作为其基本的价值取向，在参与分配制度中，体现在时间的效率上。最高人民法院的《试行规定》以“在被执行人的财产被执行完毕前”来界定参与分配的时间。什么是“执行完毕”？在这点上不是很清晰，财产分配的时间越长，参与分配的债权人越多，执行完毕的时间也就相应地延长，故该制度在立法时，在时间的效率上是应该考虑的因素。参与分配与破产分配的区别是绕开了破产财产的分配顺序，为的是提高效率，尽快实现债权。但如果程序历经的时间比破产程序还长，就没有价值了。因此，参与分配制度的设立，只在理论上为取得执行依据的金钱债权人提供了平等受偿的可能性，而要真正在全体取得执行依据的金钱债权人中把这种可能性变为现实，则是不可能的。因此，对于某一具体的法律制度，其追求的首要价值目标要由不同的历史时期的不同任务来决定。参与分配在实现个别债权人的债权上有其明显的效率价值，反之，若要追求该制度的公平价值，则效率必然受影响。不同时期，如何平衡两者的价值冲突是立法者应重视的问题。

^① 张国军. 浅析执行程序中的参与分配制度[J]. 法制与经济(中旬刊), 2010, (09).

第二章 我国民事执行参与分配制度的架构

参与分配制度的宗旨，首先在于使个债权人能够利用同一执行程序获得清偿，以节省执行的时间和费用，其次才是保证个债权人公平受偿，或者说使各债权人公平分担债务人迟延或不能清偿的风险和损失^①。参与分配制度虽然不能保证多数债权人的债权获得全部的满足，却在解决执行中的僧多粥少的矛盾和我国民事执行制度的完善方面，起到了一定的作用。^②

第一节 我国民事执行参与分配制度的原则

由于参与分配制度是为配合破产制度而设立的，所以，参与分配制度必然体现破产制度的基本原则。在市场经济运行中，各个市场主体自愿地、平等地与其他各方进行经济往来。一旦某一个市场主体因经营管理不善或者遭受不可抗力等原因不能清偿到期债务，便可能出现多个债权人对同一债务人享有债权的情况。为了平衡各个债权人之间的利益冲突，破产制度应运而生。它要求首先满足具有优先请求权的债权人的请求，继而按平等原则按比例使所有一般债权人共同分享债权，共同分担亏损。这一平等原则在参与分配制度中得到充分体现。参与分配制度的基本价值取向就是保护已经取得执行根据的债权人的合法权益，贯彻平等原则，使各个债权人的债权平等地受到保护，其最终价值目标是公平目标，实现各个市场主体之间利益的均衡。从我国参与分配制度来看，我国民事强制执行制度是贯彻平等主义的原则的。适用优先原则会在债权人中间造成不公平，其他债权人的债权将会彻底得不到清偿，或者至少是遥遥无期的没有丝毫保障的期待权。根据《执行规定》第 90-96 条的规定，既然法律不允许对被执行人的同意财产重复查封，其他债权人又想对同一财产求偿的，只能按比例参与分配，说明我国目前实行的是平等原则。就实现法律的公平价值而言，我国参与分配制度所体现的平等原则无疑比优先主义原则更为优越，因为它实现了各个市场主体之间的利益的平衡。至于《执行规定》中第 88 条第 1 款说确认的优先原则必须基于债

① 朱良好. 对我国民事执行参与分配制度的反思[J]. 社会科学, 2003, (02).

② 江伟. 中国民事诉讼法专论[M]. 中国政法大学出版社, 1998:294

务人的财产足以清偿债权人的所有债权这个前提，是有条件限制的，否则就依参与分配或破产程序实行平等原则按比例清偿。故目前中国的参与分配制度是平等原则为主、优先原则为辅的分配制度。

第二节 我国民事执行参与分配的主体

一、已经取得执行依据的债权人

根据《执行规定》90条：“被执行人为公民或其他组织，其全部或主要财产已被一个人民法院因执行确定金钱给付的生效法律文书而查封、扣押或冻结，无其他财产可供执行或其他财产不足清偿全部债务的，在被执行的财产执行完毕前，对该执行人已经取得金钱债权执行依据的其他债权人可以申请对被执行人的财产参与分配。”从以上可知，民事执行参与分配的主体是已经取得执行依据的债权人。

二、已经起诉的债权人

根据《适用意见》297条规定：“被执行人为公民或者其他组织，在执行程序开始后，被执行人的其他已经取得执行依据的或者已经起诉的债权人发现被执行人的财产不能清偿所有债权的，可以向人民法院申请参与分配。”从《适用意见》中我们可以得知，申请参与分配人还可以是已经起诉的债权人。比较两个司法解释，关于申请参与分配的主体范围，二者都认定被执行人的性质为公民和其他组织，但明显在二者提出申请的依据不同方便存在差异。《适用意见》规定了申请人提出参与分配申请的两个择一要件，即在结果上有执行依据与在程序上已进入起诉阶段。《执行规定》则以取得执行依据为申请参与分配的唯一要件，排除了在起诉阶段以法院受理为依据申请的可能。根据新法优于后法的原则，应以《执行规定》为准，申请主体应具有执行依据。^①

^①王凌云. 对我国民事执行参与分配制度争议的思考[J]. 韶关学院学报, 2008, (07).

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库